

Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 28.04.2023 N 05АП-1518/2023 по делу N А51-18925/2022Требование: О признании незаконным решения антимонопольного органа о признании необоснованной жалобы на нарушения антимонопольного законодательства.Решение: Требование удовлетворено.

Акционерное общество «Сбербанк -
Автоматизированная система торгов»
119435, Москва Город, пер. Большой
Саввинский, д. 12, стр. 9 ko@sberbank-
astf.ru Акционерное общества "Квадра -
Генерирующая компания" 300012, г.
Тула, ул. Тимирязева, 99-в
tula@quadra.ru Общество с
ограниченной ответственностью
"Факториал" 123007, г. Москва,
Хорошевский пр-д, д. 9, к.2, этаж 2
factorial2018@inbox.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/07/3-549/2023

17 мая 2023 г.

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) посредством использования системы видеоконференц-связи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Факториал» (далее – ООО «Факториал», Заявитель) исх. б/н от 28 апреля 2023 года, перенаправленную в адрес Тульского УФАС России письмом Смоленского УФАС России от 03 мая 2023 года исх. № НМ/779/23 (вх. № 3874-ЭП/23 от 04 мая 2023 года), на действия заказчика, закупочной комиссии – акционерного общества «Квадра – Генерирующая компания»

(далее – АО «Квадра», Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку смолы ионообменной отечественного производства (катионит) для нужд филиала АО «Квадра» - «Смоленская генерация» (далее – запрос котировок) (извещение № 32312241336),

в присутствии на заседании:

представителя Заявителя - ООО «Факториал»:

представителей Заказчика - АО «Квадра»:

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ООО «Факториал» исх. б/н от 28 апреля 2023 года (вх. № 3874-ЭП/23 от 04 мая 2023 года) на действия (бездействие) заказчика, закупочной комиссии – АО «Квадра» при проведении запроса котировок (извещение № 32312241336).

Согласно жалобе ООО «Факториал» исх. б/н от 28 апреля 2023 года (вх. № 3874-ЭП/23 от 04 мая 2023 года), нарушение прав и законных интересов Заявителя выразилось в следующем.

По мнению ООО «Факториал», победитель запроса котировок (извещение № 32312241336) — общество с ограниченной ответственностью «Медео-1» (далее - ООО «Медео-1»), и общество с ограниченной ответственностью «Энергопромресурс» (далее — ООО «Энергопромресурс»), занявшее второе место согласно итоговому протоколу, не являются поставщиками смолы российского производства. Заказчик не должен был применять преференции для ООО «Медео-1» и ООО «Энергопромресурс» в виде снижения цены договора на 15%.

Таким образом, Заявитель считает, что Заказчиком нарушены пункт 1 части 10 статьи 3 Закона № 223 ФЗ и требования раздела 11 Извещения о

закупке.

АО «Квадра» были представлены объяснения исх. № 935-30-АВ/900-1061.35 от 16 мая 2023 года по доводам жалобы ООО «Факториал» с просьбой признать жалобу необоснованной.

Уведомлением Тульского УФАС России о принятии жалобы к рассмотрению от 11 мая 2023 года № 2452/23 запрос котировок (извещение № 32312241336) был приостановлен до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрев представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы представителей по доверенности АО «Квадра», ООО «Факториал», Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом № 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом части 3 статьи 2 Закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и содержащим требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке для нужд ПАО «Квадра», утвержденное советом директоров ПАО «Квадра» (протокол № 03/361 от 02 сентября 2022 года) (далее – Положение) в порядке, установленном Законом № 223-ФЗ, является документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика.

Извещение о закупке способом запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку смолы ионообменной (катионит) для нужд филиала АО «Квадра» - «Смоленская генерация» (извещение № 32312241336) (далее - Извещение) размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> 30 марта 2022 года.

Начальная (максимальная) цена договора - 1 263 600,00 (один миллион

двести шестьдесят три тысячи шестьсот) рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 06 апреля 2023 года в 10:00.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в том числе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 10 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, что заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно части 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 10.1 раздела 10 Извещения (извещение № 32312241336) установлено, что Закупочная комиссия проверяет:

а) правильность оформления заявок участников и их соответствие требованиям Извещения о закупке по существу;

б) соответствие Участников запроса котировок в электронной форме требованиям Извещения о закупке;

в) соответствие предлагаемой продукции требованиям Извещения о закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В то же время согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона № 223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Данное право Правительством Российской Федерации реализовано путем принятия Постановления от 16 сентября 2016 года № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее - Постановление № 925).

Согласно пункту 5 Постановления № 925 условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке сведений, определенных положением о закупке, в том числе указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

Согласно требованиям Извещения, а именно пунктам 16.3.1, 16.4.1 раздела 16, участники запроса котировок (извещение № 32312241336) в своем техническом предложении должны указать страну происхождения

товара, предлагаемого к поставке, а в ценовом предложении участника также должна быть информация о производителе товара.

Изучив заявки участников запроса котировок (извещение № 32312241336), представленные в адрес Тульского УФАС России оператором электронной торговой площадки, Комиссия установила следующее.

Согласно техническому предложению ООО «Медео-1», страной происхождения товара, предлагаемого ООО «Медео-1» к поставке, является Россия.

К заявке ООО «Медео-1» приложены документы, подтверждающие качество продукции, предлагаемой к поставке, в том числе сертификат соответствия № РОСС RU.32001.04ИБФ1.ОСП09.05072, согласно которому изготовителем предлагаемого ООО «Медео-1» товара является общество с ограниченной ответственностью «Высоковская» (г. Нижний Новгород).

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений, закрепленной в части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, каких-либо оснований сомневаться в достоверности страны происхождения товара, указанной в заявке ООО «Медео-1», у Заказчика не имелось.

Изучив заявку ООО «Энергопромресурс», Комиссия установила, что страной происхождения товара, предлагаемого участником к поставке, является Китайская Народная Республика.

Пунктом 8 Постановления № 925 предусмотрено, что приоритет российских товаров устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года (далее - ГАТТ 1994) и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 (далее - Договор о ЕАЭС).

В соответствии с частью 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Международными договорами (соглашениями) Российской Федерации ГАТТ 1994 и Договором о ЕАЭС предусмотрено, что члены ВТО/ЕАЭС, по общему правилу, не предоставляют на внутреннем рынке преференций национальным товарам (работам, услугам) по отношению к товарам (работам, услугам) других членов ВТО/ЕАЭС соответственно.

Соглашением ВТО (пункт 4 статьи III части II ГАТТ 1947 года (является неотъемлемой частью ГАТТ 1994), статья II ГАТТ 1994) установлено, что товарам с территории любой договаривающейся стороны, ввозимым на территорию другой договаривающейся стороны, предоставляется режим не менее благоприятный, чем тот, который предоставлен аналогичным товарам отечественного происхождения в отношении всех законов, правил и требований, затрагивающих их внутреннюю продажу, предложение к продаже, покупку, транспортировку, распределение или использование. В отношении любой меры, охватываемой настоящим Соглашением, каждый член немедленно и безусловно предоставляет услугам и поставщикам услуг любого другого члена режим, не менее благоприятный, чем тот, который он предоставляет для аналогичных услуг или поставщиков услуг любой другой страны.

Из указанных положений международных договоров (соглашений) Российской Федерации и Постановления № 925 следует, что заказчики, по общему правилу, не имеют оснований для предоставления российским товарам (работам, услугам) приоритета по отношению к товарам (работам, услугам) стран-членов ВТО и ЕАЭС.

В соответствии с Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1947 года Китайская Республика является по соглашению договаривающейся стороной. КНР присоединена в ВТО решением конференции министров от 10 ноября 2001 года и является членом ВТО с 11 декабря 2001 года.

Таким образом, согласно указанным правовым нормам, преимущество, благоприятствование, привилегия или иммунитет, предоставляются также в части товаров, производимых как на территории Китайской Республики, так и по отношению продукции из Российской Федерации. Товары российского происхождения и товары, страной происхождения которых является Китайская Народная Республика, являются равнозначными по отношению друг к другу.

Пунктом 1.22 раздела 1 Извещения (извещение № 32312241336) установлено, что итоговая ранжировка не отклоненных заявок участников выполняется по цене с НДС. В случае допуска по результатам отборочной стадии заявок на участие в закупке, содержащих предложения по поставке товара иностранного происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, а также заявок на участие в закупке, содержащих предложения по поставке товара российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке производится с учетом применения приоритета товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым или оказываемым российскими лицами в порядке,

предусмотренном пунктом 11 настоящего извещения о закупке (ценовая предпочтительность заявок, которым предоставляется приоритет, участвуют в итоговой ранжировке со стоимостью, умноженной на коэффициент 0,85).

Согласно пункту 10.4 закупочная комиссия на своем заседании проводит ранжирование заявок по степени предпочтительности. Ранжирование проводится путем голосования членов закупочной комиссии.

Пунктом 10.5 раздела 10 Извещения (извещение № 32312241336) установлено, что в случае наличия среди не отклоненных заявок, содержащих предложения по поставке товаров иностранного происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, а также заявок, содержащих предложения по поставке товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, оценка и сопоставление заявок производится с учетом применения приоритета в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами», в порядке, предусмотренном пунктом 11 Извещения о закупке.

В соответствии с пунктом 11.1 раздела 11 Извещения (извещение № 32312241336) оценка и сопоставление заявок, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения либо о выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся с учетом итоговой цены заявки, сниженной на 15 (пятнадцать) процентов.

Пунктом 11.7 (в) раздела 11 Извещения (извещение № 32312241336) установлено, что приоритет не предоставляется в случае, если ни в одной допущенной заявке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами.

Изучив итоговый протокол № SBR063-230550388000289/1 от 24 апреля 2023 года, Комиссия установила, что победителем запроса котировок (извещение № 32312241336) было признано ООО «Медео-1» с предложенной ценой 1 262 700,00 рублей, ООО «Энергопромресурс» заняло второе место с предложенной ценой 1 237 500,00 рублей. Заявка Заявителя получила в результате итоговой ранжировки третье место с ценой 1 262 700,00 рублей.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия Тульского УФАС

России пришла к выводу о том, что Закупочной комиссией АО «Квадра» правомерно, в соответствии с частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, Извещением о закупке, было принято решение, изложенное в итоговом протоколе № SBR063-230550388000289/1 от 24 апреля 2023 года о признании ООО «Медео-1» победителем запроса котировок (извещение № 32312241336) и присвоения заявкам ООО «Энергопромресурс» и ООО «Факториал» второго и третьего места соответственно.

На основании изложенного, руководствуясь Законом № 223-ФЗ, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия Тульского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Факториал» (ИНН 772444062, ОГРН 1187746466302) исх. б/н от 28 апреля 2023 года, перенаправленную в адрес Тульского УФАС России письмом Смоленского УФАС России от 03 мая 2023 года исх. № НМ/779/23 (вх. № 3874-ЭП/23 от 04 мая 2023 года) на действия заказчика, закупочной комиссии – акционерного общества «Квадра – Генерирующая компания» (ИНН 6829012680, ОГРН 1056882304489) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку смолы ионообменной отечественного производства (катионит) для нужд филиала АО «Квадра» - «Смоленская генерация» (извещение № 32312241336) необоснованной.

2. Снять ограничения, указанные в уведомлении Тульского УФАС России от 11 мая 2023 года № 2452/23.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

